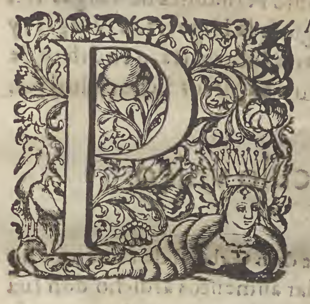


POR DON IVAN de Vargas Presbytero vezino de la villa de la Higuera de Vargas.

EN EL PLEYTO,

Con don Gabriel de Silua y Vargas, señor de la dicha villa.



Ara inteligencia deste pleyto presupongo, que en 15. de Março del año passado de 597. el dicho don Iuan de Vargas puso demãda a don Garci Perez de Vargas su hermano natural, señor de la dicha villa y mayorazgo de la Higuera, pretendiendo que como sucessor de el dicho mayorazgo le auia de dar mil ducados de alimentos en cada vn año. Y estando pendiente el pleyto murio el dicho don Garci Perez de Vargas, y sucedio doña Iuana de Vargas su sobrina, con la qual se afirmó en la demanda, pretendiendo que como sucessora del mayorazgo de la Higuera de Vargas, tenia obligacion a darle los dichos alimentos. Y por sentencias de vista y reuista fue condenada la dicha doña Iuana, como

sucessora en el dicho mayorazgo, a que le diesse al dicho don Iuan sesenta y ocho mil marauedis, en cada vn año, y dos cahizes de trigo, por razon de los dichos alimentos, de que se le despachó carta executoria en 7. de Nouiembre de 614.

2 ¶ Lo segundo se presupone, que auiendo muerto doña Iuana, pidio el dicho don Iuan sobrecarta, para que don Gabriel de Silua le pagasse los alimentos como sucessor en el dicho mayorazgo, y auiendose denegado, se suplicò por parte de el dicho don Iuan de Vargas, y se pidio condenacion de los dichos alimentos, quando no vuiesse lugar dar la dicha sobrecarta, sobre lo qual està visto.

3 ¶ En vn articulo solo se tratará, que don Gabriel de Silua y Vargas, tiene obligacion a dar los dichos alimentos a don Iuan de Vargas, por ser carga real del mayorazgo, y por ser don Iuan descendiente de Alonso Fernandez de Vargas fundador del mayorazgo de la Higuera de Vargas, y que assi se le ha de dar la sobrecarta, o en defeto de lla ha de ser cõdenado a pagar los dichos alimẽtos.

Articulo vnico.

4 ¶ Pretẽde don Gabriel de Silua que no tiene obligacion a dar alimentos al dicho don Iuã de Vargas, porque la obligacion de alimentar, solo es respeto de los descendientes y de los colaterales en el primero grado, vt constat ex text. in l. si quis á liberis, in princip. & §. 1. ff de liber. agnoscend. §. si quis igitur habens, in authent. quib. modis nat. efficiant sui, l. qui filium, ff. vbi puplillus educ. deb. tradunt plures relati á Vincent. de Fran. decis. 178. num. 1. & á Mario Giurb. decis. 5. num. 1. 2. & 3. & a Dom. Francisco Hieronym. de Leon decis. 27. num. 2. Y assi no siendo descendiente, ni colateral en primero grado, de don Gabriel de

Silua

Silua, pretende que no la ha de alimentar, por ser como es pariente remoto.

5 ¶ Lo segundo, porque quando mas se pudiera estender esta obligacion, auia de ser respeto de los sobrinos, hijos de hermanos, ó de los tios hermanos de padre, respeto de los quales por equidad se amplia la obligacion de alimentar vltra primum gradum, vt eleganter prosequuntur Surd. de aliment. titu. 1. quæst. 28. num. 12. Coler. de aliment. lib. 1. quest. 9. à num. 27. vsque ad fin. Monter. à Cueu. decis. 16. num. 12. Fachin. lib. 12. controuers. cap. 61. & Giurb. dict. decis. 5. nume. 14. 20. & 25. & 46. Dom. Castill. lib. 4. cap. 61. num. 53. Y don Iuan de Vargas no es sobrino ni tio, hermano de padre de don Gabriel, y assi no puede auer obligacion de alimentarle.

6 ¶ Lo tercero y vltimo, porque quando dixeramos, que respeto del fundador del mayorazgo tuuiesse alguna obligacion don Gabriel del Silua como sucessor en los bienes del dicho fundador en quien residia la obligacion de alimentar, no podia correr contra el respeto de auer nacido, y concebidose despues dela muerte del fundador, vt pulchré respondit Iurisconsult. Iulian. in l. Titius, ff. de suis & legitim. hæred. ibi: *Respondi, qui post mortem aui sui concipitur, is neque legitimam hæreditatem eius tanquam suus hæres neque bonorum possessionem tanquam cognatus accipere potest.* Quòd argumentum eleganter proponit dict. decis. Valent. 27. num. 3.

7 ¶ Pero sin embargo, don Gabriel de Silua tiene obligacion a dar los alimentos en que fue condenada doña Iuana de Vargas su antecessora al dicho don Iuan, porque es cosa cierta que el dicho don Gabriel es posseedor del mayorazgo que fundó Alonso Fernandez de Vargas, y assi sucessor del susodicho, quia maioratus successor succedit primò institutori, l. vnum ex familia, § si de falcidia, ff. de legat. 2. l. coheredi, §. cum filiæ, ff. de vulgar. cum vulg. y el dicho don Iuan de Vargas es cosa cierta y constante, que es hijo de don Francisco

Perez

Perez de Vargas posseedor que fue del dicho mayorazgo, y descendiente de Alonso Fernandez de Vargas, como lo dizen todos los testigos enla prouança de don Iuan en la segunda pregunta, y aun que deponen de oydas es suficiente prouança por ser el hecho antiquissimo, que excede de mas de trecientos años, vt resoluunt Doctores, in cap. licèt ex quadam de testib. & resoluunt Honded. cōsil. 17. num. 52. Pacian. de probationib. lib. 1. cap. 9. num. 45. Farinac. quęst, 69 num. 125. y assi tiene obligacion dō Gabriel a dar los alimentos que tuuiera obligacion Alonso Fernandez de Vargas, authent. licèt., C. de natalib. liber. l. si quis á liberis, §. item rescriptum, ff. de liber. agnoscend. ibi: *Item rescriptum est hæredes filij ad ea præstanda, quæ viuus filius ex officio pietatis suæ dabat inuitos cogi non oportere nisi in summam egestatem pater deductus est.* Et ibi Bart. notat onus alimentandi in subsidium trāsire contra hæredes etiam extraneos, vnde Ludouic. de Sard. in tract. de natural. lib. titul. de oblig. inter patrem & filium, num. 4. tom. 8. trat. par. 2. fol. 33. inquit; hoc esse onus reale quòd imponitur pro mensura substantię, §. si quis igitur, in auth. quib. mod. nat. efficiant legitim. & sic sequitur ipsam rem, & bona maioratus, l. fin. C. sine casu, & reliquis, tradunt Capic. decis. 164. num. 3. Papon. lib. 21. titul. aresto 3. Couarr. in epitom. de sponsalib. 2. part. cap. 8. §. 6. num 14. Tepatus, lib. 2. variar. titul. de alimentis, versic. Onus, Monter, dict. decis. 16. nu. 29. & 30. Franq. dict decis. 172. num. 12. & Giurb. d. decis. 5. nu. 19. ibi: *Tertio par est decendentium ratio ab eodem progenitore instituente eademq; in descendentibus obligatio, quæ in maiore erat cuius vigore debitum hoc de tota paternæ hæreditatis substantia deducendum est, quia instituens pater intuitu eorum ad quæ ipse in vita tenebatur idem voluisse videtur in posteris suis, quòd ipse si viuus fuisset seruasset.* Et paulo inferius, ibi: *Bonorum ergo paternorum hæres cum vna sit cū defuncto persona eos alere tenetur ad quos alendum cogebatur defunctus.*

8 ¶ Lo segundo, porque las sentencias de el pleyto de alimentos, tuuieron consideracion a que doña Iuana de Vargas era posseedora del vinculo y mayorazgo que fundó Alonso Fernandez de Vargas, y assi han de passar a qualquiera posseedor del dicho mayorazgo, por ser calidad en que se fundaron las sentencias, & per consequens transire debet res iudicata ad quemcumque prædicta qualitas transierit, argum. text in l. seruus si heredi, ff. de statu. lib. ibi; *Prior causa transit in omnem successorem ad quem peruenit statu liber per dominij trãslati continuationem*, l. tale pactum, §. fin. ff. de pactis, l. 1. §. permittitur, ff. de aqua quot. & stiua. Y assi se ha de entender dada la sentencia con expressa relacion a los bienes del dicho mayorazgo, y assi ha de dañar a todos los successores, l. qui in aliena, §. fin. de negot. gest. ibi: *Sententia prædio datur* & in l. 4. §. si dicantur, ff. finium regund. ibi: *Quoniam magis fundo, quam personis adiudicari fines intelliguntur.* Y assi el mayorazgo fue el condenado, y por el consiguiente contra el ha de passar la cosa juzgada; nam fœudum ipsum seu maioratus agit conuenitur loquitur, & patitur, Matin. Frecc. de sub fœud. lib. 2. post quest. 59. & in additionibus ad quæst. 17. num. 27.

9 ¶ Lo tercero, porque la vita militia que se dà en Italia a los segundos genitos es especie de alimentos, vt resoluunt Petr. Gregor. in tract. de vita milit. in princip. in trigriol. de fœud. cap. 57. num. 9. y condenado el posseedor a dar la vita militia a vn hermano, passa a los demas successores, vt resoluunt Afflict. decis. 43. & decis. 138. num. 2. & plures alij relati à Mart. de iurisd. par. 4. cent. 1. casu. 33. num. 31. ibi; *Quare sequendo oppinionem nostrorum antiquorum fundatam in tot decisionibus Sacri Concilij arbitror vitam militiam non esse vere loco legitimæ, sed esse onus fœudi, & portionem ipsius.* Luego lo mismo ha de proceder en los alimentos, cum æquiparatorum eadem sit dispositio, l. 1. de legat. 1. cum alijs aductis à Burbos. axiom. 14. num. 1.

 10 ¶ Lo

10 ¶ Lo quarto y vltimo, porque aunque los alimentos de parte de aquel aquien se dan sean personales, pero de parte de aquel que los deue, son reales, y passan a los sucessores, vt elegantes probat Barbos. in l. 1. 4. part. ff. solut. matrimon. num. 6. ibi; *Non obstat secundum quia quam ius alimẽta ex parte illius cui debentur censeantur personalia, & ideò cum persona estinguantur, l. 3. in fin. ff. de alimen. & cibar. legat. tamen ex parte illius qui illa debet censentur esse in rem, atque ob id transeunt in debitoris hæredes, l. libertis quos, §. 1. in fin. ff. de aliment. & cib. legat.* & idem probat num. 9. ibi: *Semper huiusmodi onus transibit in eius hæredem, vt est expressum in authent. licét, C. de natural. liber. & ibi notat Bald. num. 2. neque enim quis moriendo potuit eximere bona propria ab illo onere ad quód iure naturali erant obnoxia.* Y assi en estos mismos terminos post Vincen. de Frãchis, Capit. Monter. & alios eleganter resoluit D. Hieronym. de Leon, dict. decis. 27. à num. 7. versic. Sed contrarium, donde elegantemente resuelue, que qualquiera posseedor de los bienes de mayorazgo tiene obligacion adar alimentos a los descendientes del fundador, no nacidos, ni concebidos en su vida.

11 ¶ No obstan aora los fundamentos de contrario propuestos; porque en quanto al primero se responde. Que aunque es verdad que la obligacion de alimentar, solo es entre los descendientes y colaterales del primer grado, y por ampliacion en los tios y sobrinos, se entiende esto quando vno intenta su accion contra el colateral, pero si se intenta contra el colateral como sucessor del ascendiente comun, que tenia obligacion de alimentar aunque sea colateral y estraño, passa contra el la obligacion de alimentar, porque puede ser conuenido ex persona ascendentis, l. 1. C. si certum petat. l. 2. §. ex his, ff. de verbor. oblig. Gama decis. 11. num. 9. Gomez. ad l. 9. Taur. nume. 39. Barbos. in dict. l. 1 par. 4. num. 73. tradit eleganter Giurb. decis. 5. num. 46. ibi; *Tertius casus est, si in*

si inter colaterales est quæstio, & tunc aliter sub distinguendum est, aut colateralis contra colateralem agit ad alimenta, & iure cautum non est nisi in fratre, & sorore egenis, qui cũ in primo sint gradu alimenta a colaterali poterunt consequi, aut colateralis contra colateralem patris sui hæredem agit pro alimentis super patris, vel cõmunis aui bonis ad eum vti hæ.edem peruentis, & tunc colateralem ad alendum colateralem suum teneri non est dubium, quia onus quód patri inerat ad hæredem transit pro mensura substantiæ, & paternam rem ipsam in sequitur. Quòd idem respondit D. Francisc. de Leon dict. decis. 27. num. 18. ibi; *Cum tamen D. Marchio ea possideat vti successor vniuersalis tenetur ad præstandum ea alimenta, quæ tenebatur præstare fideicommissi institutor eius descentibus.*

12 ¶ Menos es de consideracion el vltimo argumento, porque la l. Titius, de suis & legitim. hæred. habla tan solamente en la sucesion, vt cõstat ex l. Paulus 47. §. Paulus, ff. de bon. lib. Pero no procede en quanto a los demas derechos fuera de la sucesion de la herencia, vt notat Bart. in l. quód dicitur 113. num. 12. ff. de verbor. obligat. An Anton. Gom. tom. 1. variar. cap. 1. num. 11. versic. Secundo limita. donde en la limitacion 6. limita la disposicion de la l. Titius, en los bienes de mayorazgo, a los quales se admiten etiam non nati nec concepti in vita testatoris, & fundatoris maioratus, y assi no procede en los alimentos, vt elegãter notat D. Francis. de Leon, dict. decis. 27. nu. 19. versic. Nec obstat, l. Titius. Mediante lo qual esperamos se ha de reuocar el auto, y dar a don Iuã la sobrecarta que pide, para que se le paguen los alimentos, o condenar a don Gabriel en ellos. Salua, &c.